

УДК 343.121

*П. Г. Назаренко*

*доцент кафедры уголовного, гражданского и международного права  
Запорожского национального технического университета (Украина),  
кандидат юридических наук, доцент*

## **ПРОБЛЕМЫ УЧАСТИЯ ЗАЩИТНИКА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ УКРАИНЫ**

В процессе построения демократического, социального и правового государства одной из приоритетных задач является защита прав и свобод человека как наивысшей социальной ценности государства. Именно это стало предпосылкой для реформирования правовой системы Украины. Реформирование началось именно с проведения судебно-правовой реформы, которая должна обеспечить осуществление уголовного судопроизводства на принципах верховенства права, защиты прав и свобод человека.

Закрепляя основные принципы судопроизводства, Конституция Украины четко определяет принцип состязательности сторон и свободы в предоставлении ими суду своих доказательств, и в доведении перед судом их убедительности, что в свою очередь предусматривает самостоятельное отстаивание стороной обвинения и стороной защиты их правовых позиций, прав, свобод и законных интересов.

Стороны уголовного производства имеют равные права на сбор и предоставление в суд вещей, документов, других доказательств, ходатайств, жалоб, а также на реализацию других процессуальных прав.

Воплощая мировые и европейские стандарты относительно гарантирования права обвиняемого на квалифицированную защиту, подытоживая практику осуществления защиты, в новом Уголовном процессуальном кодексе Украины (далее – УПК) законодатель определяет, что защитником может быть только адвокат, а не просто специалист в области права. Таким защитником не может быть адвокат, сведения о котором не внесены в Единый реестр адвокатов Украины (далее – Реестр), либо же в отношении которого в Реестре содержатся сведения о приостановлении или прекращении права на занятие адвокатской деятельностью (ст. 45 УПК Украины). При этом в качестве защитников уже не могут допускаться к участию в деле близкие родственники обвиняемого, осужденного, оправданного, его опекуны либо попечители, как это было указано в УПК Украины 1960 года.

Новым законом Украины «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» (далее Закон), защита определяется как вид адвокатской деятельности, которая заключается в обеспечении защиты прав, свобод и законных интересов подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, осуж-

денного, оправданного, лица, в отношении которого предусматривается применение принудительных мер медицинского или воспитательного характера либо решается вопрос об их применении в уголовном производстве, лица, в отношении которого рассматривается вопрос о выдаче иностранному государству (экстрадиция), а также дела об административных правонарушениях (п. 5 ч. 1 ст. 1 Закона).

Осуществляя защиту в уголовном судопроизводстве, адвокат имеет право на совершение любых действий, не запрещенных законом, правилами адвокатской этики и договором об оказании правовой помощи. В частности, адвокат имеет право собирать ведомости про факты, которые могут быть использованы как доказательства, в установленном законом порядке запрашивать, получать и изымать вещи, документы, их копии, знакомиться с ними и опрашивать лиц по их согласию (п. 7 ч. 1 ст. 20 Закона).

Собирая доказательную информацию, адвокат имеет право: фиксировать процессуальные действия, в которых он принимает участие, ход судебного заседания в порядке, предусмотренном законом (п. 8 ч. 1 ст. 20 Закона), получать письменные выводы специалистов, экспертов по вопросам, которые требуют специальных знаний (п. 10 ч. 1 ст. 20 Закона), пользоваться другими правами, предусмотренными этим Законом, а также другими законами Украины.

В соответствии с положением ст. 42 УПК Украины стороне защиты, а именно, подозреваемому, обвиняемому, предоставлено право на соби́рание и предоставление следователю, прокурору, следственному судье доказательств. Вместе с тем, определяя права защитника как стороны защиты, в ч. 4 ст. 46 УПК Украины есть только ссылка на то, что он пользуется процессуальными правами подозреваемого, обвиняемого, за исключением неотъемлемых прав подзащитного.

Сторона обвинения собирает доказательства путем истребования и получения от органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, служебных и физических лиц вещей, копий документов, сведений, выводов экспертов, выводов ревизий, актов проверок; инициирует проведение гласных и негласных следственных (розыскных) действий, других процессуальных действий, которые в состоянии обеспечить предоставление в суд надлежащих и допустимых доказательств.

Практика показывает, что сторона защиты не может реально находиться в равных условиях со стороной обвинения. Ведь стороне обвинения для проведения следственных (розыскных) действий, в том числе и негласных следственных (розыскных) действий, достаточно будет обратиться с ходатайством к следственному судье, который в кратчайший срок (от шести часов до одного дня) обязан будет принять определенное решение по поданному ходатайству. Сторона защиты не имеет процес-

суального права самостоятельно осуществлять такие действия, но может инициировать их проведение путем предоставления ходатайства следователю или прокурору. Такие ходатайства в соответствии со ст. 221 УПК Украины рассматриваются на протяжении трех дней. В случае отказа сторона защиты имеет право на протяжении 10 дней обжаловать у следственного судьи отказ в удовлетворении ходатайства о проведении тех или иных следственных (розыскных) действий. Такая жалоба рассматривается в течение трех дней.

Прямая зависимость стороны защиты от процессуального решения стороны обвинения относительно проведения тех или иных процессуальных действий и явное несоответствие сроков реагирования судебного органа на обращение двух сторон при разрешении идентичных вопросов в процессе досудебного расследования свидетельствует об отсутствии равенства сторон и о недостаточной процессуальной реализации принципа состязательности сторон.

На практике возникают и другие проблемы, связанные с реализацией процессуальных прав адвоката-защитника, такие как получение и изъятие вещей и документов, проведение опроса граждан, фиксирование процессуальных действий и судебного процесса, применение технических средств и многое другое, в связи с тем, что в УПК Украины этого просто нет. Не предусмотрена также и процессуальная процедура осуществления указанных процессуальных действий адвокатом, что в дальнейшем усложнит использование собранных данных (доказательственной информации) и поставит под вопрос признание их надлежащими и допустимыми.

Адвокат остается фактически ограниченным в способах собирания доказательств, он лишается возможности проведения собственного расследования, продолжает зависеть от стороны обвинения относительно проведения следственных (розыскных) и других процессуальных действий.

Таким образом, если адвокат как субъект собирания доказательств не имеет права на совершение тех или иных процессуальных действий, а вынужден обращаться к уполномоченному законом субъекту с просьбой превратить имеющуюся у него информацию в полноценные доказательства, то такой субъект не собирает доказательства, а лишь способствует их сбору.

Учитывая все вышесказанное, считаем необходимым в свете судебно-правовой реформы определить и закрепить в нормах УПК Украины перечень процессуальных способов и средств адвоката-защитника как субъекта собирания доказательств, учитывая и те, что закреплены нормами законодательства Украины об адвокатуре.